

ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI
ÁLVARO VIDAL OLIVARES

Derecho de los contratos



Formación. Contenido
Incumplimiento y remedios del acreedor

Prólogo de
ANTONIO M. MORALES MORENO



BUENOS AIRES - BOGOTÁ - PORTO ALEGRE

2017



UNIVERSIDAD
SERGIO ARBOLEDA

Maza Gazmuri, Íñigo de la

Derecho de los contratos / Íñigo de la Maza Gazmuri / Álvaro Vidal Olivares;
1ª ed. - Ciudad Autónoma de Buenos Aires: Astrea, 2017.
616 p.; 23x16 cm. - (Derecho privado contemporáneo)

ISBN 978-987-706-187-1

1. Derecho Privado. I. Vidal Olivares, Álvaro. II. Título.

CDD 346.02

La colección "Derecho Privado Contemporáneo" es producto del programa de investigación "Debates contemporáneos del Derecho Privado" del Grupo de Investigación en Derecho Privado de la Universidad Sergio Arboleda.

*Este libro ha sido elaborado en el marco del proyecto
Fondecyt n° 1150511.*

© ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

© ÁLVARO VIDAL OLIVARES

© JORGE OVIEDO ALBÁN (coordinador)

© EDITORIAL ASTREA SRL

Lavalle 1208 - (C1048AAF) Ciudad de Buenos Aires
(54-11) 4382-1880 - 0800-345-ASTREA (278732)
www.astrea.com.ar - editorial@astrea.com.ar

La edición de esta obra se realizó en EDITORIAL ASTREA, y fue impresa en su taller, Berón de Astrada 2433, Ciudad de Buenos Aires, en la primera quincena de junio de 2017.

Queda hecho el depósito que previene la ley 11.723

I M P R E S O E N L A A R G E N T I N A

ÍNDICE GENERAL

<i>Prólogo</i>	V
----------------------	---

PARTE PRIMERA

CONTENIDO Y FORMACIÓN DEL CONTRATO

CAPÍTULO PRIMERO

LOS DEBERES PRECONTRACTUALES DE INFORMACIÓN TÍPICOS Y ATÍPICOS

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Confusión en el tema	3
2. Complejidad en el tema	5
3. La concreción de los deberes precontractuales de información	9
a) El caso	9
b) Las normas	10
c) Deberes precontractuales de información típicos y atípicos	12
4. La utilidad de la distinción entre deberes precontractuales de información típicos y atípicos	15
a) Los intersticios de los deberes típicos	15
b) La utilidad	17

CAPÍTULO II**LOS DEBERES PRECONTRACTUALES
DE INFORMACIÓN Y LOS VICIOS
DE CONSENTIMIENTO**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	25
2. Incardinación	26
a) Tipicidad y atipicidad de los DPI	27
b) Atipicidad e incardinación	29
3. Error y dolo. El “caso Baldus”	32
a) Los hechos	32
b) Concurso	33
c) Las pretensiones de la demandante	35
d) La relación entre el dolo y los DPIA	38
e) La relación entre el error y los DPIA	41
4. La distribución del riesgo de la defectuosa informa- ción y la buena fe como instrumento de ponderación ...	43

CAPÍTULO III**EL RÉGIMEN DEL ERROR
EN EL DERECHO CONTRACTUAL EUROPEO**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	47
2. Los PECL y la armonización del derecho de contratos europeo	48
a) Un derecho europeo de contratos	49
b) PECL y validez del contrato	52
3. El error	53
a) Libertad y seguridad	53
b) Error en la declaración y reglas generales de inter- pretación.....	54
1) Conocía o debía conocer	55
2) No conocía ni debía conocer.....	55

ÍNDICE GENERAL	XI
c) Error esencial	56
1) La esencialidad del error	56
2) La posición de la otra parte.....	57
d) Inexcusabilidad y asunción de riesgo	65
1) La inexcusabilidad del error.....	65
2) Asunción del riesgo	68
e) Adaptación del contrato.....	70
f) El tratamiento del error en los PECL, esquemática- mente.....	73
4. A manera de consideración final.....	73

CAPÍTULO IV

EL ERROR VICIO DEL CONSENTIMIENTO

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	75
2. Los casos	76
3. Protección y aprovechamiento	77
4. El aprovechamiento desde la perspectiva de la tutela de la voluntad.....	77
5. El aprovechamiento desde la perspectiva de la protec- ción de la confianza	80
6. La excusabilidad del error. Dos cuestiones	81
7. La justificación de la excusabilidad	82
8. La comparación de las conductas	83
9. De nuevo sobre los casos	88
10. Tiempo de recapitular y concluir	90

CAPÍTULO V

LA INTEGRACIÓN DE LA PUBLICIDAD EN EL CONTRATO

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	91
-----------------------	----

XII**ÍNDICE GENERAL**

2. Declaraciones previas al contrato, la pregunta	92
3. Normas y parquedad	93
4. Los intereses en juego y su conciliación	95
5. Los contenidos de la publicidad: información y persuasión	97
6. Conocimiento, confianza y autorresponsabilidad	101
7. La posición del proveedor	106

CAPÍTULO VI**INTEGRACIÓN PUBLICITARIA
Y LA PUBLICIDAD ENGAÑOSA**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	111
2. El mínimo común denominador	112
3. Un vistazo al error “in contrahendo”	113
4. Las condiciones objetivas	115
5. La inducción al error	122

PARTE SEGUNDA**INCUMPLIMIENTO Y REMEDIOS
DEL ACREEDOR****CAPÍTULO VII****CAMBIO DE PARADIGMA
EN EL INCUMPLIMIENTO**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	133
-----------------------	-----

A) EL MODELO DE OBLIGACIÓN DEL CÓDIGO CIVIL

2. Caracterización	135
3. Regulación de las obligaciones en el Código Civil	135
4. El modelo de las obligaciones específicas	136

B) LAS ACTUALES CONDICIONES DEL TRÁFICO Y EL MODELO DE OBLIGACIÓN RELEVANTE

5. Actuales condiciones del tráfico	145
6. Explicación del actual modelo de obligación: la obligación con objeto fungible	146
7. Las ideas claves para una relectura de las normas sobre incumplimiento del Código Civil a partir del modelo imperante en el tráfico	150
a) La comprensión del contrato	150
b) Un concepto unitario de incumplimiento	153
c) Pluralidad de remedios y opción del acreedor	158
d) La razonable gestión de los efectos del incumplimiento	163
8. Conclusiones	168

CAPÍTULO VIII

IDEAS CLAVES PARA LA COMPRENSIÓN DE UN SISTEMA DE INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	169
-----------------------	-----

**A) LA PROPUESTA DE MODERNIZACIÓN DEL CÓDIGO CIVIL
EN MATERIA DE DERECHO DE OBLIGACIONES Y CONTRATOS**

2. Antecedentes	173
3. Las propuestas de reforma legal de la Comisión de Codificación de España	175
4. La Propuesta de modernización del Código Civil. Es- tructura y motivos	177

**B) EL RÉGIMEN DE LA PROPUESTA DE MODERNIZACIÓN
DEL CÓDIGO CIVIL ESPAÑOL Y LAS IDEAS CLAVES
PARA LA CONSTRUCCIÓN DE UN SISTEMA
DE REMEDIOS AL INCUMPLIMIENTO**

5. Preliminar	183
6. La comprensión del contrato	183
7. Noción unitaria de incumplimiento	187
8. Pluralidad de remedios y opción del acreedor	197
a) La acción de cumplimiento (Sección Segunda, Ca- pítulo VII, artículos 1192 a 1196)	206
b) La reducción del precio (Sección Tercera, artículos 1197 y 1198)	210
c) La resolución por incumplimiento (Sección Cuarta, artículos 1199 a 1204)	214
d) La indemnización de daños (Sección Quinta, artículos 1205 a 1212)	221

C) CONCLUSIONES

9. Síntesis	228
-------------------	-----

CAPÍTULO IX**CONTRATO, INCUMPLIMIENTO
Y REMEDIOS DEL ACREEDOR**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI
y ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	231
2. Los casos y las preguntas	232
a) Níquel, electricidad y representación judicial	232
b) Las preguntas	234
3. La configuración de la regla contractual. ¿Qué es lo debido?	234
a) Las reglas del pago	235
b) Buena fe y propósito práctico del contrato	235
4. El incumplimiento del contrato (cumplimientos imperfectos)	240
a) La idea de cumplimiento imperfecto	241
b) Anomalías cualitativas y cuantitativas	242
5. Los efectos del incumplimiento	246
a) Concursos	247
b) La autonomía de la acción indemnizatoria	248
c) Conclusión	254

CAPÍTULO X**INCUMPLIMIENTO Y CARGA DE LA PRUEBA**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	257
2. Los hechos del caso	257
3. Las pretensiones de las partes	260

XVI

ÍNDICE GENERAL

4.	La cuestión de derecho planteada	262
5.	La sentencia de la Corte Suprema	262
6.	Comentario crítico de la sentencia de casación	264
7.	Incumplimiento, carga de la prueba y atribución de responsabilidad.....	265
	a) Incumplimiento y carga de la prueba	265
	b) Obligaciones de medios y de resultado	269
	c) Atribución de responsabilidad y exoneración	273
8.	Un comentario del fallo de casación	276
9.	Consideración final en torno a la condición "con garantía"	278
10.	Conclusiones	279

CAPÍTULO XI**LA PRETENSIÓN DE CUMPLIMIENTO
ESPECÍFICO**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1.	Introducción	281
2.	El supuesto de hecho del remedio	283
3.	¿Remedio de ejercicio necesario o facultad del acreedor?	286
4.	La pretensión de cumplimiento y los cumplimientos defectuosos	291
5.	Conclusiones	298

CAPÍTULO XII**EL LÍMITE ECONÓMICO A LA PRETENSIÓN
DE CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1.	Introducción	301
----	--------------------	-----

**A) LA PRETENSIÓN DE CUMPLIMIENTO ESPECÍFICO
COMO REMEDIO A LA INEJECUCIÓN CONTRACTUAL**

2. El derecho al cumplimiento en el derecho civil	306
3. El derecho al cumplimiento específico en el derecho uniforme, europeo y latinoamericano de los contra- tos	308

**B) EL LÍMITE ECONÓMICO DE LA PRETENSIÓN
DE CUMPLIMIENTO**

4. Una aproximación al límite económico de la preten- sión de cumplimiento	310
5. El modelo del derecho uniforme y los cuerpos de ar- monización del derecho de obligaciones	312
6. Los interrogantes que surgen para la incorporación del límite económico a la pretensión de cumplimiento específico	317
a) Primer interrogante. ¿Puede incorporarse un lími- te económico al ejercicio de la pretensión de cum- plimiento específico en nuestro derecho civil de los contratos?	317
b) Segundo interrogante. ¿El límite económico aisla- do o en consideración de la satisfacción del interés del acreedor?	321
c) Tercer interrogante. ¿El límite se aplica a toda cla- se de incumplimiento o solo al cumplimiento im- perfecto?	323
d) A modo de ilustración sobre el límite económico y el juego entre la fuerza obligatoria y la buena fe ob- jetiva	325
7. Conclusiones	326

CAPÍTULO XIII**INDEMNIZACIÓN DE DAÑOS Y LA OPCIÓN
DEL ACREEDOR**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	329
2. Finalidad y contenido de la responsabilidad civil contractual.....	330
3. La opción del acreedor. Indemnización, cumplimiento específico y resolución	336
a) Cumplimiento específico e indemnización de daños ..	338
b) Indemnización de daños y resolución por incumplimiento	342
4. Conclusiones	348

CAPÍTULO XIV**LA AUTONOMÍA DE LA INDEMNIZACIÓN
DE DAÑOS CONTRACTUALES**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	351
2. El caso, los hechos y la resolución	355
3. Algunas reflexiones sobre la fundamentación de la sentencia de reemplazo	356
4. El contrato como justificación de los efectos del incumplimiento. En particular de la indemnización de daños	362
a) El contrato como órgano de previsión para la inejecución y protección del acreedor. Justificación de los remedios al incumplimiento contractual	364

b) La indemnización como lo contractualmente debido por el deudor. La obligación de indemnizar concebida como la misma, pero con objeto diverso ..	367
c) El asiento normativo de la indemnización como remedio autónomo a partir de la fundamentación de la Corte Suprema	369
d) La fundamentación de la Corte Suprema: recurso a las normas de cómo debe hacerse el pago	373
e) Por una adecuada fundamentación para el caso de los rodillos. El artículo 1590 del Código Civil y su engarce con otras disposiciones sobre los efectos de las obligaciones en el Código	375
f) ¿Puede extenderse la solución del artículo 1590 a cualquier concreción del incumplimiento?	377
g) ¿En qué se concreta el pago cuando el deudor ya no adeuda la prestación no dineraria sino una indemnización de los daños irrogados por el incumplimiento?	381
5. Conclusiones	385

CAPÍTULO XV

INDEMNIZACIÓN DEL DAÑO MORAL POR INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	387
2. La inclusión del daño moral en sede contractual	388
3. Cuestión previa. La significancia como elemento constitutivo del daño moral contractual	396
4. Criterios para definir la procedencia del daño moral en sede contractual	401
a) Contratos de contenido personal: daño moral estrictamente contractual	403
b) Procedencia del daño moral por incumplimiento de contratos de contenido patrimonial	407
5. Conclusiones	411

CAPÍTULO XVI**LA PROCEDENCIA DE LA RESOLUCIÓN
POR INCUMPLIMIENTO**

por ÁLVARO VIDAL OLIVARES

1. Introducción	413
-----------------------	-----

A) CUESTIÓN PREVIA

2. Eficacia del pago una vez ejercida la facultad resolutoria	419
---	-----

**B) CONDICIONES DE PROCEDENCIA DE LA RESOLUCIÓN
POR INCUMPLIMIENTO**

3. El incumplimiento resolutorio	422
4. La culpa y la facultad resolutoria	432
5. El incumplimiento de la parte que pide la resolución. Los incumplimientos recíprocos y la procedencia de la resolución	438
6. Conclusiones	443

PARTE TERCERA**INCUMPLIMIENTO Y LA PROTECCIÓN
DEL COMPRADOR****CAPÍTULO XVII****RÉGIMEN DEL CUMPLIMIENTO
DEFECTUOSO EN LA COMPRAVENTA**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	447
-----------------------	-----

ÍNDICE GENERAL

XXI

2.	Conceptualización	449
a)	El incumplimiento contractual	450
b)	Manifestaciones del incumplimiento	453
c)	Las obligaciones del vendedor y los remedios frente al incumplimiento.	458
3.	Supuestos del incumplimiento defectuoso	461
a)	"Aliud pro alio"	461
b)	Los defectos de superficie	469
c)	Vicios redhibitorios	472
d)	Venta de cosa ajena	479
e)	La evicción	483
4.	A manera de conclusión. El régimen de los cumplimiento defectuosos; problemas y perspectivas	488

CAPÍTULO XVIII

LA CONFORMIDAD DE LA COSA VENDIDA

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1.	Introducción	491
----	--------------------	-----

A) CONFORMIDAD. CARACTERIZACIÓN

2.	Dos nociones de conformidad	492
3.	Falta de conformidad como falta de adecuación material de la cosa	493

B) MANIFESTACIÓN DE LA CONFORMIDAD

4.	Prelusión	498
5.	La cabida en los inmuebles, un supuesto no considerado	498
6.	"Aliud pro alio": ¿un supuesto de falta de conformidad?	499
7.	Manifestaciones y criterios	501

XXII

ÍNDICE GENERAL

8. Las manifestaciones	503
9. El acuerdo de las partes. Especial referencia a las declaraciones del vendedor	506
10. Los criterios supletorios de la voluntad de las partes ...	509
11. Los usos del bien	510
12. La correspondencia con la muestra o modelo	514
13. Envasado o embalaje	515
14. El carácter fragmentario, utilidad y arbitrariedad. A manera de conclusión	515

CAPÍTULO XIX

**LA PROTECCIÓN DEL COMPRADOR
POR AUSENCIA DE CUALIDADES
PRESUPUESTAS EN LA COSA VENDIDA**

por ÍÑIGO DE LA MAZA GAZMURI

1. Introducción	517
2. A propósito de dos sentencias de la Corte Suprema ...	519
a) Los hechos	519
b) La incardinación de las pretensiones de las partes ..	520
1) El error vicio del consentimiento	521
2) Inexistencia parcial del objeto	522
3) Vicios redhibitorios	524
4) Incumplimiento de la obligación de entrega	526
3. La existencia de concursos	527
a) La idea de concursos	528
b) Diversos concursos	530
1) Resolución y vicios redhibitorios	530
2) Indemnización. Normas generales y especiales ..	535
3) El error y la acción resolutoria	539
4) El error y los vicios redhibitorios	541
5) El artículo 1814	542
4. ¿Cómo se resuelven los concursos?	545
a) Concursos horizontales	545
1) Entre la acción resolutoria y la acción redhibitoria..	545

2) Entre la acción de daños del artículo 1861 y aquella de carácter general	550
b) Concursos verticales	552
1) Acción resolutoria y error	552
2) Vicios redhibitorios y error	553
5. Hacia un sistema de protección del comprador más adecuado	555
a) Un derecho del incumplimiento contractual innece- sariamente complejo.....	556
b) Reglas simples para un mundo complejo	557
1) La noción de incumplimiento	558
2) Un sistema articulado de medios de tutela del acreedor	560
3) Concursos verticales	563
6. A manera de conclusión. La pesadilla y el sueño noble.....	564
<i>Bibliografía</i>	567